

浅析国际投资中跨国公司与母国的义务与责任

林惠雅

(厦门大学法学院 福建 厦门 361000)

摘要:一般来说,在传统国际法中,跨国公司的母国对于外商投资的义务和责任是较少的。现在在一些发展中国家和非政府组织的带动下,有一个逐步增长的趋势是强调跨国公司的母国需要对他们的企业法人在海外的投资活动施加控制,并且要承担一定义务。这是为了顺应国际社会越来越注重对第三世界国家经济发展的帮助。但是目前仍没有形成法律规则。本文分析了跨国公司对东道国的义务和母国境外控制措施两方面,以应对国际发展,帮助解决实务中出现的问题。

关键词:国际投资 跨国公司义务 母国责任

1 跨国公司的义务

虽然国际法认可跨国公司的财产可以受到国际条约和国际习惯法的保护,但是现在有一个趋势是认为跨国公司对东道国的义务和跨国公司对所投资的社区的义务。有观点认为这些企业没有在国际法上的法律人格,但是这并不能成为跨国公司不承担义务的理由。跨国公司对东道国的义务范围很大程度上受限于国际条约。因为是否要求跨国公司施加这样的义务存在分歧,许多国际条约没有约定这一义务,而另一些国际条约则把它们包含在软法中。但是发展中国家持续呼吁要确认跨国公司的义务和跨国公司的自愿义务。创造跨国公司的义务的责任不仅在母国一方,但是这一义务必须通过母国的法院来实施,因此在母国的法律上就有必要确认跨国公司的这一义务。

1.1 不干涉国内政治

跨国公司不干涉东道国国内政治的义务,是出自于担心跨国公司在东道国活动时会对政府或政府部门,使得政府更亲睐于外国商业。一般,对跨国公司的指控是认为它们是代表母国的间谍,从而使得那些亲睐外商投资的政党当选。最明显的例子是智利的政府,当时被民主选举之后,被报道是受到了外商的支持,而该外商是受控于某一外国政府。许多条约现在包括了禁止外商干涉东道国内政的条款。

1.2 人权方面义务

现在有越来越多要求,跨国公司在组织经营活动中在东道国内对于遵守人权标准的义务。有一个明显的转变是,过去曾经有条约为跨国公司违反人权的行为辩护,现在开始认可跨国公司必须遵守母国的人权。尊重人权的义务包括跨国公司不去支持东道国内虐待人权的政党或组织,特别是当侵犯人权的行为是对外国投资者有益时。一个很明显的情况是劳动福利待遇标准,劳动福利待遇标准低时能够保证有足够廉价的劳动力提供给跨国公司。当地国际劳动组织对于起草条约有很大的影响,将有助于解决为劳工提供一个有效的保护措施,避免跨国公司侵犯人权的行为。

1.3 环境义务

人权保护义务并行的还有环境领域的保护义务。这一部分的保护主要是以软法存在的。在环境保护领域非政府组织起到了积极作用,并且正在寻找策略以保证当跨国公司违约时跨国公司母国的责任。一般,外商投资者都会采取措施来回避这一义务,他们使用合同中的稳定条款,这一条款将外商的义务范围控制在许可外资进入时的范围内,从而排除了外资进入后,对外资在环境保护方面施加更多义务的可能。通常稳定条款设置在合同中,但是不能阻碍东道国法律的规制。合同条款被认为违反东道国的公共利益而无效,从而保证了在外资准入后能够对他施加环境义务。东道国违反环境义务的行为是不能通过合同的方式免除的。而且,跨国公司母国也有义务保证它的跨国公司能够遵守东道国的环境义务,特别是当这些环境义务是与正在出现的国际环境法标准一致时。

1.4 促进经济发展义务

现在的国际条约都是建立在这样一个基础上,就是外国投资将能促进资金流入国的经济发展。所有双边条约和区域间条约都包含了前言,强调外商投资应该要促进经济的增长。从这一前言可以得出,跨国公司能促进经济发展,至少不能阻碍东道国的经济发展,如果有确切的证据表明跨国公司阻碍一国经济发展,则东道国将不能实现原先对外资保护的承诺。毕竟,所有的投资条约都是以将促进经济增长作为外资保护的条件的。

2 母国境外控制措施

实施境外控制措施经常用到的例子是美国法律,因为母国的境外控制措施大多都是美国实施的。美国的境外投资公司数量最多,这些境外投资公司也是全球最大的。最值得学习的例子是美国的反

垄断法的域外使用。缺少对跨国公司的全面管理在美国近些年来经常出现。造成了许多跨国公司虚假报告或税收欺诈的现象。一些国家强调母国有责任保证它的跨国公司不损害东道国经济发展的目标。但是这一条款涉及外交保护存在探讨的必要。

2.1 母国对跨国公司管理不利的责任

母国对跨国公司有责任保证它的企业法人不违反东道国的法律。这个责任对于母国国民不能违反东道国法律是确定的,但是对它的企业法人违反法律时的责任却是不确定的。然而,在越来越多的政策中,强调了母国负有保证它的企业法人在外国活动时,行为不偏离东道国法律规定的责任,特别是当东道国的法律规定是与国际法的规定相一致时。

2.2 母国的已有规则

在国际法中已经声明了国家责任,国家有权保护它的国民和企业法人在外国的活动。各国都在建立起这样一种机制,就是为了缓解外商投资在东道国因为受到不可抗力的损害,应该要允许母国代位提出要求充分及时的补偿。强大国家通过法律法规来确保保护跨国公司的资产以及跨国公司分支机构在发展中国家的财产。而且这种母国对外国国民或企业的保护是没有条件要求的。这种责任的创设到目前为止,受到了双边条约的影响或者是单方被一些国家接受。同时,应该注意的是各国的在国际条约中声明禁止侵害人权的行,而不论这种行为发生在国内还是国外。

2.3 控制境外法人的义务

当母国政府指令其国民参与违反行为,对东道国造成损害时,母国的责任就产生了。母国有能力确保它的国民在国外的活动以及外国投资者的活动能够遵守东道国的法律规定,这是基于母国的属人管辖权。如果母国不准备为防止其国民在国外的违法行为负责时,它必将丧失在外交上保护其国民的权力。这一责任能够实行,特别是在现行国际法下。有意图的将国民或机构送往国外而导致对东道国的损害时,将产生国家责任,同时,当母国的国民或机构将会有带给东道国损害危险时,只要能够确定是违法的,这时母国也有责任阻止其国民或机构的行为。因为在国际法上国家具有广泛的责任不造成其他国家的损害。国际法要求在国家承担责任之前必须要有政府等权力机关采取措施。给母国施加责任是一种方法,以便控制跨国公司的行为,否则他们将不受现行国际法的规制。很明显,母国具有控制的能力,因为他们已经申明能够对许多领域的跨国公司施加广泛的境外控制措施。

2.4 对受害者提供救济的义务

母国有责任为受害者提供救济,通过母国的国内法庭,防止其国民在国外实施违法行为而导致他国国民的损害。当一国国民造成他国损害,而母国没有提供救济措施时,受害国有充分的理由要求母国承担责任。母国为受害者提供救济措施的责任一般常见在国际人权法中。在现行国际法下,为受害者提供救济是母国的首要责任。同时,当跨国公司的行为违反了国际强行法的规定时,比如在东道国虐待劳工,母国有责任处罚犯罪者。如果母国没有处罚犯罪的公司,母国就要承担责任。